BESTEMD VOOR PUBLICATIE
16 JUNI 2015

DE BRAUW BLACKSTONE WESTBROEK

DEFINITIEF RAPPORT VAN BEVINDINGEN

Zwolle-Enschede en Zwolle-Kampen

Bestemd voor:

N.V. Nederlandse Spoorwegen

De Brauw Blackstone Westbroek N.V.

INHOUDSOPGAVE

1 INLEIDING

1.1 Inleiding

1.1.1 De provincie Overijssel heeft op 12 februari 2015 een openbare aanbesteding uitgeschreven voor de treindiensten Zwolle-Enschede en Zwolle-Kampen (de "**Aanbesteding Zwenzwoka**"). Op 23 april 2015 heeft N.V. Nederlandse Spoorwegen ("**NS**") via haar dochtermaatschappij, NS Reizigers B.V. ("**NSR**"), op de Aanbesteding Zwenzwoka ingeschreven.

1.1.2 NS heeft bij intern compliance onderzoek aanwijzingen aangetroffen die wijzen op onregelmatigheden bij de voorbereiding van de aanbesteding voor het openbaar vervoer in de provincie Limburg voor de periode 2016-2031 (de "**Aanbesteding Limburg**"). Naar aanleiding hiervan heeft NS De Brauw Blackstone Westbroek N.V. ("**De Brauw**") opdracht gegeven onderzoek te verrichten naar de voorbereiding van de Aanbesteding Limburg. Op 28 april 2015 heeft De Brauw de voorlopige bevindingen van dit onderzoek aan NS gerapporteerd.

1.1.3 Naar aanleiding van de voorlopige bevindingen inzake het onderzoek naar de Aanbesteding Limburg heeft NS uit het oogpunt van zorgvuldigheid De Brauw op 6 mei 2015 opdracht gegeven onderzoek te verrichten naar de gang van zaken rond de Aanbesteding Zwenzwoka (de "**Opdrachtbevestiging**"; het "**Onderzoek**").

1.2 Scope Onderzoek

1.2.1 Het Onderzoek heeft zich gericht op het verkrijgen van een objectief beeld van de feitelijke gang van zaken rondom de voorbereiding van de Aanbesteding Zwenzwoka, waaronder, maar niet beperkt tot:

(a) mogelijke onregelmatigheden die betrekking hebben op het delen van informatie van concurrenten waarover NS beschikt uit hoofde van haar rol als dienstverlener met medewerkers van NS die betrokken zijn bij het voorbereiden van de Aanbesteding Zwenzwoka;

(b) mogelijke onregelmatigheden die betrekking hebben op het vertraagd en/of niet reageren op informatieverzoeken van concurrerende partijen ten aanzien van de Aanbesteding Zwenzwoka; en

(c) mogelijke onregelmatigheden die betrekking hebben op de indiensttreding van voormalig medewerkers van concurrenten bij NSR ten behoeve van de bieding op de Aanbesteding Zwenzwoka.

1.3 Verrichte werkzaamheden

1.3.1 Bij de aanvang van het Onderzoek waren er geen aanwijzingen voor mogelijke onregelmatigheden inzake de Aanbesteding Zwenzwoka. Dientengevolge is het Onderzoek, overeenkomstig de Opdrachtbevestiging, in beginsel beperkt tot het afnemen van interviews.

1.3.2 Er zijn met vier personen één of meer interviews gehouden (de "**Interviews**"). Voor het Onderzoek hebben Interviews met drie leden van het biedingsteam die werkzaam zijn bij Qbuzz B.V. plaatsgevonden. Daarnaast heeft een interview plaatsgevonden met een lid van het biedingsteam die werkzaam is bij NSR.

1.3.3 Overeenkomstig de Opdrachtbevestiging dient het Onderzoek met nader digitaal dataonderzoek te worden uitgebreid, ingeval uit het Onderzoek zou blijken van aanwijzingen met betrekking tot mogelijke onregelmatigheden inzake de Aanbesteding Zwenzwoka. Uit het Onderzoek zijn geen aanwijzingen naar voren gekomen die duiden op mogelijke onregelmatigheden ten aanzien van de Aanbesteding Zwenzwoka en er is zodoende geen dataonderzoek verricht.

1.4 Oproep melden onregelmatigheden

1.4.1 NS heeft op 9 juni 2015 een oproep op het intranet van NS en al haar dochtermaatschappijen geplaatst (de "**Oproep**"). In deze Oproep wordt eenieder die mogelijk over relevante informatie ten aanzien van de Aanbesteding Limburg beschikt, verzocht dit bij de in de oproep genoemde medewerkers van de juridische afdeling van NS of bij De Brauw te melden. In het geval dat ten gevolge van de Oproep informatie wordt gedeeld die relevant is voor de Aanbesteding Zwenzwoka is deze tevens in het Onderzoek meegenomen.

1.5 Interne onderzoeken NS

1.5.1 Naar aanleiding van de bevindingen ten aanzien van de Aanbesteding Limburg heeft NS inzake de Aanbesteding Zwenzwoka intern onderzoek laten uitvoeren binnen verschillende entiteiten van NS, te weten NSR (het "**NSR Intern Onderzoek**"), NS Stations B.V. ("**NSS**") (het "**NSS Intern Onderzoek**") en NedTrain B.V. ("**NedTrain**") (het "**NedTrain Intern Onderzoek**"; tezamen met het NSR Intern Onderzoek en het NSS Intern Onderzoek: de "**Interne Onderzoeken**"). Deze inventarisatie is uitgevoerd door medewerkers van de desbetreffende organisaties die geen rol hebben gehad in de Aanbesteding Zwenzwoka. Zij hebben een onderzoek uitgevoerd waarbij zij bij de Aanbesteding betrokken medewerkers hebben gevraagd of zij in het kader van de Aanbesteding Zwenzwoka zijn benaderd voor informatie of prijsopgaves

door mensen uit biedingsteams van NS of andere vervoerders. Ook is aan die medewerkers de vraag gesteld of daadwerkelijk informatie is gedeeld.

1.5.2 De bevindingen van de Interne Onderzoeken zijn in het Onderzoek meegenomen.

1.6 Rapport

1.6.1 Op basis van de hierboven beschreven werkzaamheden heeft De Brauw de relevant geachte informatie geanalyseerd. De resultaten van het Onderzoek zijn neergelegd in dit rapport van bevindingen (het "**Rapport**").

2 SAMENVATTING

2.1.1 Naar aanleiding van de voorlopige bevindingen inzake het onderzoek naar de Aanbesteding Limburg heeft NS uit het oogpunt van zorgvuldigheid De Brauw opdracht gegeven onderzoek te verrichten naar de gang van zaken rond de Aanbesteding Zwenzwoka. Het Onderzoek is beperkt tot het afnemen van interviews, het oproepen van medewerkers om onregelmatigheden te melden en het uitvoeren van een intern onderzoek binnen verschillende entiteiten van NS. Er is geen dataonderzoek verricht.

2.1.2 Uit het Onderzoek volgt dat er geen aanwijzingen zijn voor mogelijke onregelmatigheden inzake de Aanbesteding Zwenzwoka. In het bijzonder is niet gebleken van mogelijke onregelmatigheden die betrekking hebben op:

(a) het delen van informatie van concurrenten waarover NS beschikt uit hoofde van haar rol als dienstverlener met medewerkers van NS die betrokken zijn bij het voorbereiden van de Aanbesteding Zwenzwoka;
(b) het vertraagd en/of niet reageren op informatieverzoeken van concurrerende partijen ten aanzien van de Aanbesteding Zwenzwoka; of
(c) de indiensttreding van voormalig medewerkers van concurrenten bij NSR ten behoeve van de bieding op de Aanbesteding Zwenzwoka.

3 BEVINDINGEN

3.1 Inleiding

3.1.1 Dit hoofdstuk zet de bevindingen naar aanleiding van de Interviews, de informatie die is ontvangen naar aanleiding van de Oproep (zie par. 1.4) en de informatie die is ontvangen naar aanleiding van de Interne Onderzoeken (zie par. 1.5) uiteen.

3.2 Interviews

3.2.1 Uit de Interviews is niet gebleken van bekendheid met mogelijke onregelmatigheden ten aanzien van de Aanbesteding Zwenzwoka.

3.2.2 Uit de Interviews is niet gebleken van bekendheid met het delen van informatie van concurrenten waarover NS of de desbetreffende dochtermaatschappij beschikte uit hoofde van haar rol als dienstverlener, met personen die betrokken waren bij de voorbereiding van de Aanbesteding Zwenzwoka.

3.2.3 Uit de Interviews is niet gebleken van bekendheid met gevallen die zien op het vertraagd en/of niet reageren op informatieverzoeken van concurrerende partijen ten aanzien van de Aanbesteding Zwenzwoka.

3.2.4 Uit de Interviews is niet gebleken van bekendheid met het aanstellen van voormalig medewerkers van concurrenten ten behoeve van de bieding op de Aanbesteding Zwenzwoka.

3.3 Intern onderzoek NS

Intern onderzoek NSR

3.3.1 In het kader van het NSR Intern Onderzoek is een aantal medewerkers geïnterviewd door een medewerker van NSR. De uitkomst van het NSR Intern Onderzoek is dat alle medewerkers hebben verklaard dat zij wel zijn benaderd voor informatie of prijsopgaves door mensen uit het biedingsteam van de Aanbesteding Zwenzwoka, maar niet door andere vervoerders in het kader van de Aanbesteding Zwenzwoka. Er is zodoende geen sprake van het niet of niet-tijdig verstrekken van informatie aan concurrerende vervoerders.

Intern onderzoek NSS

3.3.2 In het kader van het NSS Intern Onderzoek is een aantal medewerkers van NSS door een andere medewerker van NSS per e-mail een aantal vragen gesteld. De bevindingen van deze inventarisatie zijn dat de medewerkers van NSS niet in het kader van de Aanbesteding Zwenzwoka zijn benaderd voor

informatie of prijsopgaves door mensen uit het biedingsteam van de Aanbesteding Zwenzwoka van NS of andere vervoerders. Er is zodoende geen sprake van het niet of niet-tijdig verstrekken van informatie aan concurrerende vervoerders.

Intern onderzoek Nedtrain

3.3.3 Binnen NedTrain is tot in detail nagegaan hoe de procesgang is geweest inzake de prijsindicaties die NedTrain aan Syntus en/of Syntus Openbaar Vervoer B.V. ("**Syntus**") en NSR als biedende partij heeft gegeven. In dat kader heeft een medewerker van NedTrain een aantal medewerkers van NedTrain gesproken en dataonderzoek verricht. De medewerker van NedTrain concludeert dat NedTrain in het opstellen van de prijsindicaties gelijke uitgangspunten en grondslagen heeft gehanteerd. Dit geldt ook voor de informatieverstrekking: Syntus en NSR hebben dezelfde informatie ontvangen en de twee dossiers zijn strikt gescheiden gehouden. Er is zodoende geen sprake van het niet of niet-tijdig verstrekken van informatie aan concurrerende vervoerders.

3.4 Oproep

3.4.1 De informatie die is ontvangen naar aanleiding van de Oproep heeft niet tot nieuwe informatie ten aanzien van de Aanbesteding Zwenzwoka geleid.

4 ONDERZOEK EN RAPPORTAGE

4.1 Beperkingen van het Onderzoek

4.1.1 Het Onderzoek is noodzakelijkerwijs aan verschillende beperkingen onderhevig. Die beperkingen zijn ten dele inherent aan de gekozen opzet en onderzoeksmethodiek en ten dele gebaseerd op overwegingen van proportionaliteit en efficiëntie.

4.1.2 Een belangrijke beperking in het Onderzoek vormt het feit dat er geen onderzoek is gedaan naar de bij NS beschikbare digitale informatie en hardcopy informatie. De belangrijkste reden hiervoor is dat uit het Onderzoek geen aanwijzingen naar voren zijn gekomen die duiden op mogelijke onregelmatigheden ten aanzien van de Aanbesteding Zwenzwoka. Hier komt bij dat dataonderzoek tijdrovend is en het Onderzoek binnen een kort tijdsbestek afgerond moest worden.

4.1.3 Als belangrijkste beperkingen kunnen verder worden genoemd:

(i) Bij de Aanbesteding Zwenzwoka is een groot aantal personen betrokken geweest. Uit het oogpunt van proportionaliteit konden niet al deze personen geïnterviewd worden. Op basis van de beschikbare informatie is een selectie gemaakt van de personen die vermoedelijk voor het Onderzoek het meest relevant zijn. Hoewel deze selectie zorgvuldig is gemaakt, blijft het mogelijk dat personen niet zijn geïnterviewd terwijl zij wel over voor het Onderzoek relevante informatie beschikken.

(ii) Het Onderzoek had een intern karakter. Dit betekent dat wij ons in hoofdzaak gebaseerd hebben op de informatie waarover NS beschikt.

(iii) Het Rapport is beperkt tot het in paragraaf 1.2.1 genoemde onderzoeksdoel en kan niet zo worden uitgelegd dat het zich over andere onderwerpen uitstrekt.

4.2 Rapportage

Aard van het Rapport

4.2.1 Het Rapport geeft de definitieve onderzoekbevindingen weer, met inachtneming van de beperkingen zoals hiervoor weergegeven.

4.2.2 Het Rapport bevat een overzicht van onze bevindingen en conclusies ten aanzien van de in paragraaf 1.2.1 vermelde onderwerpen van het Onderzoek. Dit Onderzoek is gebaseerd op feiten die aan ons ter beschikking zijn gesteld in onze hoedanigheid van advocaat van NS.

Algemene voorwaarden

4.2.3 Het Rapport is opgesteld ten behoeve van NS. Derden kunnen in geen geval aan het Rapport rechten ontlenen.

4.2.4 Op de opdracht op basis waarvan het Rapport is opgesteld zijn de Algemene Voorwaarden van De Brauw van toepassing, die onder meer een aansprakelijkheidsbeperking bevatten. De Brauw draagt geen enkele verantwoordelijkheid en aanvaardt geen enkele aansprakelijkheid in verband met de inhoud van het Rapport tegenover enige andere partij dan NS.